IN PROCESSV MICHAELIS DE GRACIA; ſuper iuris firma.

Pro Dominico Adrian.



Btuuo Miguel de Gracia Firma, para que la Audiencia Real no paſſaſſe adelante en el proceſſo Auguſtini Capilla, ſuper executione, atendido, que ſe auian propueſto excepciones de vinculos en las dotes y derechos en el executados, y aunque la Audiencia las auia repellido, y mandado paſſar ſin ſu embargos, auia Miguel de Gracia interpueſto recurſo de electiõ đ firma a eſta Corte. Pidioſe por D. Luys đ Bardaxi, q̃ ſe declaraſſe eſta firma, que no impidieſſe el curſo de aquel proceſſo, cõſtando, que las excepciones eſtauan ya propueſtas, quando Miguel de Gracia auia hecho manda, y tomado la trança, declarola aſſi la Corte, y con eſto la Audiencia paſſo adelante, y trançolas a rieſgo del firmante, primero comprador. La declaracion ſuſo dicha deſpues ſe reuocò, cõ que boluio la Audiencia a quedar inhibida: Y finalmente por D. Luys de Bardaxi ſe pidio otra declaraciõ (q̃ ſe la calla el firmãte) q̃ aſſegurãdo legitimamẽte ꝑ arbitrio Regiæ Audientiæ don Luys al firmante, de toda mala voz, y euiction en los derechos executados, ſe pudieſſe paſſar ſin embargo dela Firma, a concluyr el proceſſo, hizoſe aſſi. Agora Miguel de Gracia obtuuo aqueſta firma, inhibiendo a la Audiencia, que no paſſe adelante, *en virtud, y fuerça de la ſegunda trança que hizo a rieſgo del firmante,* atendido, que aunque quando la hizo tuuo las manos libres por la declaracion primera, y no huuo inhibicion que ſe lo eſtoruaſſe: empero reuocandoſe deſpues la declaracion, boluio la inhibicion a tener fuerça como de principio. Pretende Domingo Adrian (a quien ſe hizo la ſegunda trança) que la Firma deue reuocarſe, y con grande fundamento, y juſtificacion.

Premitiendo para ſu inteligencia, Lo primero, q̃ aunque la materia de inhibiciones, aſſi de de-

recho, como peculiarmẽte de las firmas en el Reyno, en ſentido de q̃ las obedezcã los Iuezes, y partes inhibidos, tiene fauor, y deue de ampliarſe, *cap. non ſolum. de appellat. in 6. Specul. titu. de appellatio. §. de officio. num. . Felin. in cap. dilectus. in 2. numer. . de reſcriptis. vt hinc merito Decius conſi.* 103. *in prin.* dixerit parendũ eſſe inhibitioni ſiue iuſta, ſiue iniuſta ſit, *Mandoſi. quæſt.* 20. *de inhibit. num.* 2. *& quæſt.* 29. *num.* 7. Empero en ſentido de que el miſmo Iuez que inhibio vea, y declare ſi arcto, o no, y ſi el acto hecho ha de valer, o no, ſon de eſtrecha, y menos fauorable interpretacion: en tal manera, que en duda ſe deue de entẽder, que no arctauan en mas caſos, ni contra otras perſonas, que las comprehendidas expreſſamẽte, etiam vt actus valeat, *vt ex foro multoties. de firmis iuris, & Pleba. §. firma. num.* 206. *obſeruat D. Regens Seſſe de inhibitio. cap.* 5. §. 8. *nu.* 89. *&* 90 vbi id iuri communi eſſe conforme docet ex Mandoſ. *ſupra q.* 30. *& alijs permultis.* Achiles de Graſis *deciſ.* 37. *de appellatio.*

Y eſto q̃ procede de derecho en las inhibitiones ordinarias que ſe deſpachan con la parte, iam introducta litè, & cum cauſæ cognitione, ſecundum vnam opinionẽ, o para oyrla deſpues para injuſtificarla, ſecundum aliam, quæ licet ſit minus communis, ex ſtylo tamẽ tenetur & obſeruatur, vt reſoluit, vtramque opinionem latè referẽs *Mandoſ. quæſt.* 18. *per totam*, mas principalmẽte tiene lugar en nueſtras firmas, que no admiten ſino con mas largo diſcurſo que la parte inhibida pueda dar razon en contrario ex nouiter productis

Lo ſegundo, que como las inhibiciones, y principalmente en el Reyno, las de las Firmas ipſo iure, & facto annullan todo lo hecho, y atentado poſt, & contra præſentationem illius, aunque no contengã decreto irritante, ni clauſula annullatiua (obſeruatur enim in hoc opinio Legiſtarum, tenentium pro nullitate geſtorum contra inhibitionem etiam ſine clauſula annullatiua, & non Canoniſtarum, qui cõtrarium tenuerunt, *vt per Paul. de Caſtro conſi.* 225. *nu.* 2. *circa finem in.* 1.) habet enim inhibitio implicatũ decretum irritans Caſſado. *deciſ.* 2. *nume.* 6. *de reſtit. ſpol. Lancell. d.* 2. *p. d. c.* 20. *lim.* 24. *n.* 21. ex quibus omnibus tanto mas ſe deuen obſeruar, y admitir la nullidad en los caſos que ſubſiſte la inhibicion, y no en otros algunos.

Lo tercero, (id quod ſummè notandum videtur pro cauſæ deciſione) que en eſta materia no ſe atiẽde a juſtificar, la cauſa de la inhibicion, ſino al deſnudo hecho, de tal manera, q̃ aunque ſe reuoq̃, como mal proueyda, lo hecho, ipſa ſtante, es nullo. Y al contrario, lo que hizo teniendo el Iuez las manos libres, aunque deſpues ſe deſpache inhibicion, queda efficaz, por ſer remedio preſeruatiuo, que ſolo reſpecta a lo que reſta por hazer, *c.* 1. *de noui operis nunc. in princip. Freder. de Sen. conſi.* 300. *in princip. D. Seſſe de inhibitio. c.* 14. *ex. num.* 1.

His ita promiſſis, la Firma eſta en caſo de reuocacion, ratione, & authoritate. La razon es llana, pues

aqui

aqui no ay otro fundamento para justificar su inhibicion, sino q̃ la traça hecha por la Audiẽcia Real, se huuiesse hecho contra tenor de la Firma, y cõsta de la declaraciõ, que entonces estuuo declarada, y moderada, y por consiguiente, no tuuo impedimento la Audiencia para poder proceder. Razon tan efficaz, que sola basta para la reuocacion de la firma.

Authoritas vero est expressa communis Scholæ Doctorum tenentium, que no ay atentados, ni riesgo alguno dellos, assi quando la inhibiciõ esta declarada, o moderada (pues se proceda en el caso declarado, o moderado) como quando in totum se reuoco. Quo ad effectum enim hæc est declarationum praxis, siue moderationum inhibitionũ, que el Iuez viẽdo que no es justo que algun caso se comprehenda en ella, lo declara, & tunc la inhibicion no se estiẽde al caso declarado, *Dec. consi. 33. num. 4. & alij per Mandos. de inhibitio. quæst. 41. per totam*, vbi differentiam assignat inter reuocationem, & moderationem inhibitionis, quem refert, & declarat D. Sesse *cap. 5. §. 9. numer. 14.* mas quanto a nuestro proposito de euitar la nullidad delo hecho, y el vicio de los attentados equipara Mandosio *ibi, numer. fin. in fine*, entrambas cosas, ijs verbis: *Gesta igitur post reuocatam, vel moderatam inhibitionem attentata dici non poterunt, cessante enim, seu sublata inhibitione, cessant, & ipsa attentata, vt voluit etiam Rota decis. 138. si appelletur, aliàs, 1. de offi. deleg. in nouis.* ad quam in hoc articulo semper recurritur, vt iterum per Dominos *decis. 641. nu. 11 1. p. in nouissimis*, id pro regula generali obseruantes, *ijs verbis. Limitata enim causa producit limitatum effectum, & paria sunt non esse, & minus efficaciter, aut sufficienter esse, cap si quis iusto cum glo. versi. admitti. de electio. in 6. Tiraquel. de retractu ligna. §. 1 glo. 10. num. 90. pag. 250. & de iure in inhibitione moderata conditionali, limitata, aut alias inefficaci inquit Rota. decis. 1. de off. deleg. in nouis. Tiraquel. de vtroque retractu. §. 1. glo. 2. num. 21. versi. sed illud indubium. late Modernus Perusinus de attentatis par. 2. limit. 7. numer. 13.* ijs secure Rota docet, libere, efficaciter, absque vllo periculo reuocationis, & attentatorum, non minus procere Iudicem inhibitum post moderatam, limitatam, aut cõditionatam inhibitionem, quam procederet postquam protinus reuocata extitisset, vel ante quam decreta, aut præsentata fuisset. Quod, & D. Sesse *d. cap. 5. §. 9. ex num. 15.* secure resoluit, & securissimè docet *num. 17.* Iudicẽ inhibitum, post declarationem, aut moderationem inhibitionis, posse procedere in casu declarato, aut moderato, ijs verbis, *vt sic Iudex, cui inhibitio fuit præsentata, absque metu, absque trepidatione in illo casu procedat, sine periculo contrauentionis*, & docuerat in antecedẽti, posse procedere, & absque vllo attentatorum vitio, aut periculo.

Limitan los Señores Iuezes en sus dudas aquesta doctrina, en si llanissima, que no proceda, ni tenga lugar, quando despues la declaracion, o moderacion de la inhibiciõ se reuoco, que en este caso,

so aun lo hecho medio, & competenti tempore, se juzga por atentado, y queda nullo, y sin effecto: & ponderant ad hoc doctrinam Lancelloti in loco a me allegato, nempe *in tract. de attent. 2. p. c. 20. lim. 2. nu. 20.* Qui tamen Lãcellotus nihil minus probat, aut resoluit. Etenim casus ab eo decisus est a nostro diuersissimus: Porque nuestro caso consiste, en si la segunda trança que se hizo por la Audiencia, teniendo las manos libres por la declaracion desta Corte, (pro tunc æquidem valide, & efficaciter) queda nulla, reuocandose despues (como se reuoco) la declaracion. Y el caso q̃ determino Lancelloto *d. num. 20.* con Aretino *consi. 75. num. 8. & 9.* es differentissimo, y procede en terminos que la moderacion, o declaracion de la inhibicion se huuiesse hecho nulliter, parte non vocata, in casu, quo citanda erat, y assi todo el fundamento de Aretino (a quien siguio Lancelloto, *d. nu. 20.*) consiste en la nullidad de la moderacion, o declacion de la inhibicion, y en que siendo nulla, siempre tuuo fuerça continuada la inhibition, y por consiguiẽte lo hecho por el Iuez inhibido, fue nullo, vt diserte colligitur ex Aretin. ex quo potissimum Lancellotus mouetur. *d consi. 75. num. 9.* per hæc verba. *Et per hæc patet, quod cum inhibitio illa fuerit reuocata, parte non monita non valuit reuocatio, & consequenter durauit inhibitio facta. Sic quidquid fuit actum vna cum sententia Consilij fuit nullum. Hæc Aretinus*, con que cõcuerdan todos los medios è instancias, con que Lancelloto *d. num. 20. vers. Quæ limitatio.* confirma su resolucion, y todos ellos proceden y hablan en cosas y terminos en que el acto de la moderacion, o declaracion fue nullo, y por consiguiẽte jamas quedo vere, moderada, ni suspendida la inhibicion: De q̃ se infiere que la limitacion y sentencia de Lancelloto *d. num. 20.* la doctrina de Aretino, porq̃ se mouio, y los exemplos q̃ refirio en su cõfirmacion, no tienen aplicaciõ alguna cõ nuestro caso, en el qual la moderacion, y declaracion se hizo valida, y efficazmente, quoad ritum, que es lo que respeta la nullidad, quidquid quoad rectũ & iustitiam deinceps a Dominis fuerit reuocata.

Ad hæc Lancellotus ipse *d. 2. p. c. 20. limita. 3.* statim subsequenti *numer. 1.* decisiue ad nostrum casum ex quamplurimis Rotæ decisionibus docet regulam attentatorum, eorumdemq; reuocationem, non procedere in processu facto per Iudicem inhibitum, post quam Iudex qui inhibuit ad eum, causam remissit, quia per remissionem censetur sublata inhibitio, quod & duobus modis ampliat Lancellotus *d. limi. 3. num. 2. & 4.* Imo cum inhibitio cõsentiente parte, vel Iudice moderatur licite proceditur Lancellot. *supra limit. 15. num. 4. & limit. 17.*

Y aunque Lancelloto, la Rota, y los demas Doctores dictis in locis, no pasan a disputar, ni resoluer si reuocando el Iuez que inhibio la moderacion, o declaracion de la in-

inhibicion, ha de quedar nullo lo hecho en el processo por el Iuez inhibido stante declaratione, tapoco hallo alguno que diga, que lo quede, sino en caso que la moderacion, o declaracion fuessen nullas; imo disertissime sua indistinctione, & generalitate comprobāt processum, & gesta stante valida & legitima moderatione inhibitionis, esse valida, vtpote facta nulla prorsus obsistente inhibitione, ex qua consequitur, & subsultat remissio partium, & processus ad Iudicem inhibitum pro tunc, vt per Lancellot. *supra d. limit.* 3.

Qua in re, si ingenue fas est, propriū interponere iudiciū, ex verissima iuris censura, & ratione, ego distinguendū arbitrarer, & admitterem, subsistentiam, & validitatem gestorum per Iudicem inhibitum a principio post moderatam inhibitionem resolubiliter (vt Domini inquiunt) valida, & efficacia esse, quo ad vlteriorem tractum successiuum, & executionem, ad quæ Iudex inhibitus procedere non poterit, a reuocata declaratione inhibitionis, gestus tamen processus, & interim prouisa intrinsice in se substantialiter valida extiterunt, & sunt, licet inexequibilia post reuocationē moderationis inhibitionis. Quod tamen (& in hoc difficultatis cardo) nullitati gestorum medio tempore habili adscribendum non est, sed nouo ortui, nouæùe consistentiæ inhibitionis, & ita valide gesta medio tempore erunt in suspensio donec inhibitio subsistet, ea tamen sublata, plenarium habebunt, & sortientur effectum.

Quæ inhibitio retro fuesse tempore, quo substitit declaratio eius fingi, aut præsumi nō potest etiam sequuta declarationis reuocatione, cum desit habilitas extremi ad quod quæ præcisse erat necessaria, vt per Ias. *n.* 8. *& sæpissime in l. si is qui pro emptore. de vsucapio.* & multo magis quando implicatio contrarij facti prætenderetur per retro trahitionem, vt in præsenti, quod fingantur ligatæ manus Regiæ Audiētiæ, tempore quo liberæ, & solutæ erant ex expresso decreto Curiæ. Nō ita apud I.C. *in l.* 1. §. *si pēdeat. ad Macedo.* in quo, an filius vere tempore mutui contracti consisteret sub patris potestate, nec ne, vt exceptione Macedoniani vti possit, dependet ex quo in eandem recidat potestatem, & voluit lex dispo nere, & fingere a principio sub eadem fuisse potestate, Curia vero inhibet moderat, declarat, reuocat inhibitiones Firmarum pro beneplacito, forus autem, Ius, praxis, nō decernunt gesta tempore habili esse retractanda, etiam si reuocetur declaratio, imò contrarium.

Vnde profluit altera distinctio, causæ huius decisiua, quod ex articulatis a firmante de per se consideratis vix procederet reuocatio Iurisfirmæ, cum iterum consistente ipsius inhibitione, fas non esset ad vlteriora progredi vigore secundæ trancæ, vtcunque ipsa in se valida fuerit, & persistat, quia cœpit iterum arctare, reuocata declaratione, inhibitio Iurisfirmæ. At reuocatio ei⁹ ex alio procedit, ex quo intrinsece ex actitatis, & productis a firmante, apparet inhibitionem alio in casu ex posteriori huius Curiæ decreto, & declaratione euanuisse

uanuisse; cum ergo ex processu, & productis a firmante appareat sublatum esse impedimentum Iurisfirmæ, oblatis pro Don Ludouico de Bardaxi fideiussoribus, & idonea cautione pro omni casu cu iusuis euictionis dotium, & iurium executatorum, & de iure actus secũdæ trãcæ constiterit, & valuerit, nec ratio aliqua, vel authoritas, vel vnius Doctoris, reperiãtur por nullitate ipsius, etiam moderatione, aut declaratione reuocata, consequens est, quod actus ille secundæ trancæ factæ tẽpore habili teneat, & ad vsum redigatur inhibitione ex posteriori declaratione suo in casu sublata, & cum is quoque casus licitus, & in quo licite procedi potest comprehendatur sub inhibitione, ea iure optimo reuocari debet, sub censura Dominorum.

Michael Pastor.

